

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 31 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 7-5-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 954/7-5-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 27-4-2021 με αριθμό ...Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος τον απέκλεισε, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΗΣ ΔΙΩΡΥΓΑΣ ..., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 403.225,81 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 24-11-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ...

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και ποσού 3.200,61 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 7-5-2021 προσφυγή, στρεφόμενη κατά της από 27-4-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος απεκλείσθη ο προσφεύγων, με την, κατά το επικυρωθέν δι' αυτής ΠΡΑΚΤΙΚΟ Ι Επιτροπής Διαγωνισμού, αιτιολογία ότι «στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και συγκεκριμένα στο τμήμα «ΜΕΡΟΣ II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» ως ακριβώς παρατίθεται στο πρότυπο τεύχος του διαγωνισμού, ήτοι: Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ. Κατά περίπτωση αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός Φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά Απάντηση: Ο οικονομικός φορέας έχει απαλείψει τη λέξη «Απάντηση» και δεν έχει αναγράψει την όποια δήλωση/δέσμευσή του επί του ζητούμενου στο ΤΕΥΔ, ως το σύνολο των υπολοίπων αποδεκτών συμμετεχόντων έχουν συμπληρώσει στο αντίστοιχο πεδίο. Τα προαναφερόμενα κρίνονται ως ουσιώδη, ήτοι απαλοιφή πρότυπου κειμένου και μη αναγραφή ζητούμενου δήλωσης». Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 17-5-2021 Απόψεις της, με την οποία αναφέρει ότι η προηγηθείσα πράξη 408/2021 Οικονομικής Επιτροπής, που το πρώτον ενέκρινε την ως άνω αιτιολογία αποκλεισμού του προσφεύγοντος, ήδη ανακλήθηκε δια της νυν προσβαλλομένης, η οποία ενέκρινε εκ νέου το ΠΡΑΚΤΙΚΟ Ι Επιτροπής Διαγωνισμού, βάσει της ως άνω αιτιολογίας του οποίου απεκλείσθη ο προσφεύγων. Εξάλλου, η ως άνω προηγηθείσα και ήδη ανακληθείσα εκτελεστή πράξη, όπως συνομολογεί η αναθέτουσα και προκύπτει και από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ουδέποτε και καθ' οιονδήποτε τρόπο δεν κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους και τον προσφεύγοντα και επομένως, ήταν ανέφικτη η προσβολή της, ακόμη και προ ανακλήσεως αυτής, με μόνη εναπομείνασα προς προσβολή πράξη και μόνη εκτελεστή περί επικύρωσης αιτιολογίας αποκλεισμού του προσφεύγοντος, πράξη, τη νυν προσβαλλομένη. Άρα, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, η διαδικασία ουδόλως χωρίζει το συμβατικό αντικείμενο σε επιμέρους τμήματα, όπως σαφώς ορίζει ο όρος 11.1 της διακήρυξης, κατά τα εξής «Η παρούσα σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα και ανατίθεται ως ενιαίο σύνολο για τον λόγο ότι η αντιπλημμυρική προστασία της διώρυγας Δίμηκου θα πρέπει να αντιμετωπιστεί συνολικά και όχι τμηματικά προκειμένου να προστατευθούν αποτελεσματικά οι παρόχθιοι οικισμοί και ιδιοκτησίες». Επομένως, το περί τμημάτων ερώτημα του ΤΕΥΔ («Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά. Απάντηση:»), που άκριτα και εσφαλμένα, αντιγράφηκε από την αναθέτουσα, παρότι μη εφαρμόσιμο στη νυν διαδικασία, εκ γενικού προτύπου ΤΕΥΔ προοριζόμενου για κάθε εν γένει διαδικασία, δεν είχε αντικείμενο και ήταν μη εφαρμοστέο στη νυν διαδικασία, μη επιδεχόμενο άλλωστε απάντησης, αφού ακριβώς δεν υπάρχουν τμήματα, εφ' ων τυχόν να δηλώνεται ότι περιορίζεται η προσφορά και τα οποία είναι κατά το ερώτημα αυτό, προσδιοριστέα ως τα ειδικά τμήματα συμμετοχής του διαγωνιζομένου. Άρα, ορθώς ο προσφεύγων απέλειψε το ερώτημα αυτό από το ΤΕΥΔ του και σε κάθε περίπτωση νομίμως δεν το απάντησε, ουδεμία δε συνέπεια παράγει το γεγονός ότι απέλειψε το ερώτημα, αντί να το αφήσει αναπάντητο, πράγμα που είναι το ίδιο και το αυτό. Συνεπώς, μη νομίμως απεκλείσθη ο προσφεύγων με την ως άνω αιτιολογία και δεν υφίσταται καν άλλωστε, ενόψει των ανωτέρω, ζήτημα προς περαιτέρω διευκρίνιση (αφού δεν υφίστανται εξαρχής τμήματα και δεν δύναται να δηλωθεί συμμετοχή σε κάποιο επιμέρους τμήμα, ώστε να υφίσταται νόημα σε τέτοια διευκρίνιση), ασχέτως εφαρμογής ή μη της νέας, κατ' άρ. 42 Ν. 4782/2021, διάταξης του άρ. 102 Ν. 4412/2016 ή της προϊσχύσασας διάταξης του ίδιου άρθρου 102 Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. ...και ποσού 3.200,61 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμό ...Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. ...και ποσού 3.200,61 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31-5-2021 και εκδόθηκε στις 14-6-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**